

ความผิดเกี่ยวกับไวรัสคอมพิวเตอร์



นายพรชัย เหลี้ยวพัฒนาพงศ์

ศูนย์วิทยทรัพยากร

วิทยานิพนธ์นี้เป็นส่วนหนึ่งของการศึกษาตามหลักสูตรปริญญาวิทยาศาสตรมหาบัณฑิต
ภาควิชานิติศาสตร์

บัณฑิตวิทยาลัย จุฬาลงกรณ์มหาวิทยาลัย


พ.ศ. 2537

ISBN 974-583-970-1

ลิขสิทธิ์ของบัณฑิตวิทยาลัย จุฬาลงกรณ์มหาวิทยาลัย

I16943557

OFFENSE REGARDING COMPUTER VIRUSES



MR. PORNCHEI LIEOPATTANAPONG

ศูนย์วิทยทรัพยากร
จุฬาลงกรณ์มหาวิทยาลัย

A thesis Submitted in Partial Fulfillment of the Requirements
For the Degree of Master of Laws
Graduate School
Chulalongkorn University

1994

ISBN 974-583-970-1

หัวข้อวิทยานิพนธ์ ความคิดเกี่ยวกับไวรัสคอมพิวเตอร์
โดย นายพรชัย เหลี้ยวพัฒนพงศ์
ภาควิชา นิติศาสตร์
อาจารย์ที่ปรึกษา รองศาสตราจารย์วีระพงษ์ บุญโณภาส
อาจารย์ที่ปรึกษาร่วม ผู้ช่วยศาสตราจารย์ฐิพ ฉิมวงษ์



บัณฑิตวิทยาลัย จุฬาลงกรณ์มหาวิทยาลัย อนุมัติให้บัณฑิตวิทยาลัยฉบับนี้ เป็นส่วนหนึ่งของการศึกษาหลักสูตรปริญญาโทบัณฑิต

..... คณบดีบัณฑิตวิทยาลัย
(ศาสตราจารย์ ดร.ถาวร วัชรากัญ)

คณะกรรมการสอบวิทยานิพนธ์

..... ประธานกรรมการ
(รองศาสตราจารย์อภิรัตน์ เพ็ชรศิริ)

..... อาจารย์ที่ปรึกษา
(รองศาสตราจารย์วีระพงษ์ บุญโณภาส)

..... อาจารย์ที่ปรึกษาร่วม
(ผู้ช่วยศาสตราจารย์ฐิพ ฉิมวงษ์)

..... กรรมการ

(อาจารย์ พตอ.ดร.ไพรัช พงษ์เจริญ)

..... กรรมการ

(รองศาสตราจารย์รัชชัย สุภผลศิริ)



พรัชย์ เหลียวพัฒนพงศ์ : การกระทำความผิดเกี่ยวกับไวรัสคอมพิวเตอร์ (OFFENSE REGARDING COMPUTER VIRUSES) อ.ที่ปรึกษา : รศ.วีระพงษ์ บุญญาส,
อ.ที่ปรึกษาร่วม : ผศ.ชูชีพ จิมวงษ์, 174 หน้า ISBN 974-583-970-1

ความเสียหายที่เกิดจากการกระทำของไวรัสคอมพิวเตอร์ เป็นการกระทำที่ก่อให้เกิดความเสียหายต่อโปรแกรมหรือข้อมูลทางคอมพิวเตอร์ ซึ่งได้สร้างความเสียหายเป็นจำนวนมหาศาลต่อบุคคลหรือหน่วยงานที่นำคอมพิวเตอร์ไปใช้ เนื่องจากไวรัสคอมพิวเตอร์สามารถที่จะคัดลอกตัวเองไปได้ด้วยตัวของมันเอง และผู้ใช้คอมพิวเตอร์ก็ยังคงเป็นสาเหตุหนึ่งที่จะเป็นผู้นำโปรแกรมหรือข้อมูลที่ติดไวรัสคอมพิวเตอร์ไปแพร่ขยาย

ในการศึกษากฎหมายซึ่งมีโทษทางอาญาของไทย ปัจจุบันพบว่าไม่มีกฎหมายใดที่จะนำมาปรับใช้เพื่อลงโทษ ผู้กระทำความผิดเกี่ยวกับไวรัสคอมพิวเตอร์ได้ เพราะโปรแกรมหรือข้อมูลมิใช่ทรัพย์สิน จึงไม่อาจลงโทษในความผิดฐานทำให้เสียทรัพย์ ตามประมวลกฎหมายอาญา มาตรา 358 ได้ อีกทั้งไม่มีกฎหมายที่เกี่ยวข้องใดที่กำหนดรูปแบบการกระทำที่เป็นความผิด เช่นเดียวกับไวรัสคอมพิวเตอร์

ปัจจุบันสหรัฐอเมริกา ได้ออกกฎหมายเพื่อลงโทษผู้กระทำความผิดเกี่ยวกับคอมพิวเตอร์ แต่กฎหมายที่บังคับใช้อยู่นี้ ไม่อาจจะครอบคลุมถึงการกระทำความผิดเกี่ยวกับไวรัสคอมพิวเตอร์ จึงได้มีการเสนอร่างกฎหมาย เพื่อป้องกันและปราบปรามการกระทำความผิดเกี่ยวกับไวรัสคอมพิวเตอร์ เข้าสู่การพิจารณาของสภาองเกรส ซึ่งกำหนดการกระทำที่เป็นความผิดอาญาชั้นอีก 2 ประการ คือ 1. ความผิดฐานใส่ไวรัสคอมพิวเตอร์เข้าสู่คอมพิวเตอร์ 2. ความผิดฐานมอบโปรแกรมไวรัสคอมพิวเตอร์ ทั้งนี้เพื่อประสิทธิภาพในการป้องกันและปราบปรามการกระทำความผิดประเภทนี้

วิทยานิพนธ์นี้ ผู้เขียนได้วิเคราะห์ถึงหลักกฎหมายและการบังคับใช้ของกฎหมายอาญาไทย ที่พอจะนำมาวิเคราะห์ ต่อการกระทำในรูปแบบของไวรัสคอมพิวเตอร์ เพื่อแสดงให้เห็นถึงช่องว่างของกฎหมายปัจจุบัน ในอันที่จะนำมาปรับใช้ต่อการกระทำความผิดในรูปแบบนี้ ตลอดจนได้สรุปและเสนอแนะแนวทางการแก้ไขปัญหาดังกล่าวด้วย

ภาควิชา.....นิติศาสตร์
สาขาวิชา.....นิติศาสตร์
ปีการศึกษา.....2536

ลายมือชื่อนิสิต พรัชย์ เหลียวพัฒนพงศ์
ลายมือชื่ออาจารย์ที่ปรึกษา
ลายมือชื่ออาจารย์ที่ปรึกษาร่วม

จุฬาลงกรณ์มหาวิทยาลัย

C370396 : MAJOR LAW
KEY WORD: OFFENSE, COMPUTER VIRUSES

PORNCHAI LIEOPATTANAPONG : OFFENSE REGARDING COMPUTER VIRUSES
THESIS ADVISOR : ASSO.PROF.VEERAPONG BOONYOPAS, CO-THESIS ADVISOR :
ASIST.PROF.CHUCHEEP CHIMWONG,174 pp. ISBN 974-583-970-1

Computer viruses cause damage to computer programs of data as well as great loss to persons or organizations using such programs or data. This is because computer viruses can replicate themselves and also because programs or data with computer viruses are widely used by computer users and this group of persons will be the cause of the wide-spread of computer viruses.

According to the legal studies of Thai laws which have criminal sanction, at present, no law can be applied to punish a person who commits an offence regarding computer viruses since by the provision of law, programs or data are not considered as property and hence the wrong doer cannot be punished for an offence of mischief under Section 358 of the Thai Penal Code. Moreover, there is no relevant law which prescribes the constituents of an offence relating to computer viruses.

In the United States, the current law with an object to punish the offender concerning computer has been prescribed. Such Law, However, does not cover an offence regarding computer viruses. Therefore the draft of the law to prevent and suppress such offence has been proposed for consideration in the Congress. In such circumstances, it would be prescribed that these act are considered as criminal which two important offence were provided as follow . 1. an offence of inserting computer viruses into computer 2. an offence of providing programs with computer viruses. This provisions have been prescribed for the purpose of the effectiveness of prevention and suppression of these types of offences.

In this thesis, the writer has analysed the principle and enforcement of the Thai criminal law which can be used in analysing the act regarding computer viruses, and showing loopholes in the law when applied to these types of offence. The writer has also summarised and proposed guidelines to deal with such matters

ภาควิชา.....นิติศาสตร์
สาขาวิชา.....นิติศาสตร์
ปีการศึกษา.....2536

ลายมือชื่อนิสิต.....พรชัย เลิศนันทนพงศ์
ลายมือชื่ออาจารย์ที่ปรึกษา.....
ลายมือชื่ออาจารย์ที่ปรึกษาร่วม.....



กิตติกรรมประกาศ

วิทยานิพนธ์ฉบับนี้

สำเร็จได้ด้วยดีโดยได้รับความกรุณาจาก

รองศาสตราจารย์วีระพงษ์ บุญญภาส ที่ได้กรุณารับเป็นอาจารย์ที่ปรึกษา ตลอดจนให้คำแนะนำต่าง ๆ ในการทำวิทยานิพนธ์ ผู้ช่วยศาสตราจารย์ชูชีพ ฉิมวงษ์ ที่กรุณารับเป็นอาจารย์ที่ปรึกษาร่วม และกรุณาให้ความรู้เกี่ยวกับคอมพิวเตอร์ ตลอดจนให้คำแนะนำต่าง ๆ ในการทำวิทยานิพนธ์ ผู้เขียนจึงขอกราบขอบพระคุณเป็นอย่างสูงมา ณ โอกาสนี้

ผู้เขียนขอขอบพระคุณ รองศาสตราจารย์ ดร. อภิรัตน์ เพ็ชรศิริ ซึ่งเป็นประธานและกรรมการ อาจารย์ พตอ.ดร.ไพรัช พงษ์เจริญ รองศาสตราจารย์ธัชชัย คุณผลศิริ ที่ได้กรุณาให้คำปรึกษา แนะนำ และช่วยเหลือ รวมทั้งชี้แนะข้อบกพร่องต่าง ๆ จนวิทยานิพนธ์ฉบับนี้สำเร็จบริบูรณ์

ผู้เขียนขอขอบพระคุณ คุณสุรพล ไตรเวทย์ ที่แนะนำเกี่ยวกับภาษาอังกฤษ คุณสุรัชย์ จันทรังสรรค์ ที่กรุณาหาข้อมูลจากต่างประเทศให้ คุณระพีพรรณ ใคว์สุวรรณ และเพื่อน ๆ พี่ ๆ กองนิติการและพิสูจน์หลักฐาน สำนักงาน ป.ป.ส. ที่ได้ส่งเสริมสนับสนุนให้ผู้เขียนจัดทำวิทยานิพนธ์นี้ให้สำเร็จลุล่วงไปด้วยดี

หากวิทยานิพนธ์ฉบับนี้ มีคุณค่าและประโยชน์ต่อการศึกษาบ้าง ผู้เขียนขอกราบเป็นกตเวทิตาแด่ นายมนตรี และนางอาสี เหลียวพัฒนพงศ์ ซึ่งเป็นบิดา มารดา ของผู้เขียน รวมทั้งญาติ มิตร และคณาจารย์ที่ได้ประสิทธิ์ประสาทวิชาให้แก่ผู้เขียนด้วยความเคารพ

ศูนย์วิทยทรัพยากร
จุฬาลงกรณ์มหาวิทยาลัย
พรชัย เหลียวพัฒนพงศ์

สารบัญ



	หน้า
บทคัดย่อภาษาไทย.....	ง
บทคัดย่อภาษาอังกฤษ.....	จ
กิตติกรรมประกาศ.....	ฉ
บทที่ 1 บทนำ.....	1
1.1 ข้อความเบื้องต้นและความสำคัญของปัญหาที่วิจัย.....	1
1.2 วัตถุประสงค์และขอบเขตของการวิจัย.....	14
1.3 สมมติฐานในการวิจัย.....	16
1.4 ประโยชน์ที่คาดว่าจะได้รับการวิจัย.....	16
บทที่ 2 ความหมายและความเป็นมาของไวรัสคอมพิวเตอร์.....	17
2.1 ความหมายของคำว่า "คอมพิวเตอร์" "ซอฟต์แวร์" และ "ข้อมูล".....	17
2.2 ความหมายและประวัติของไวรัสคอมพิวเตอร์.....	28
2.3 ส่วนประกอบของไวรัสคอมพิวเตอร์.....	36
2.4 ประเภทของไวรัสคอมพิวเตอร์ตามที่อยู่ภายในเครื่อง.....	37
2.5 การแพร่ขยายของไวรัสคอมพิวเตอร์.....	39
2.6 ลักษณะความเสียหายอันเกิดจากไวรัสคอมพิวเตอร์.....	40
2.7 ผู้สร้างไวรัสคอมพิวเตอร์และมูลเหตุจูงใจ.....	44

บทที่ 3 ความรับผิดชอบเกี่ยวกับไวรัสคอมพิวเตอร์ของต่างประเทศ.....	51
3.1 ลักษณะการกระทำผิดเกี่ยวกับคอมพิวเตอร์.....	51
3.1.1. การเข้าถึงโดยปราศจากอำนาจ.....	51
3.1.2. การฉ้อฉลทางคอมพิวเตอร์.....	56
3.1.3. การคัดลอกข้อมูลหรือโปรแกรมโดยปราศจากอำนาจ.....	61
3.1.4. การใช้เวลาหรือบริการทางคอมพิวเตอร์โดยปราศจากอำนาจ.....	64
3.1.5. การทำให้เกิดความเสียหายหรือทำลาย.....	66
3.2 ไวรัสคอมพิวเตอร์กับการทำให้เสียหายหรือทำลายทรัพย์สินทางอาญา.....	70
3.2.1. ความเสียหายหรือทำลายจากการกระทำของไวรัสคอมพิวเตอร์กับ ความเสียหายหรือทำลายทางอาญา.....	71
- ทรัพย์สินที่จับต้องได้.....	72
- ทรัพย์สินที่จับต้องไม่ได้.....	73
3.2.2. ปัญหาความหมายคำว่า "ทรัพย์สิน".....	77
3.3 ความรับผิดชอบเกี่ยวกับการกระทำผิดต่อคอมพิวเตอร์ของต่างประเทศและปัญหา ทางกฎหมายเกี่ยวกับไวรัสคอมพิวเตอร์.....	80
3.3.1. ความรับผิดชอบเกี่ยวกับคอมพิวเตอร์ของสหรัฐอเมริกา.....	80
- ความผิดฐานเข้าถึง.....	83
- ความผิดฐานแก้ไขเปลี่ยนแปลง.....	87
- ความผิดฐานทำให้เสียหายหรือทำลาย.....	91
- ปัญหาด้านกฎหมายเกี่ยวกับไวรัสคอมพิวเตอร์ของสหรัฐอเมริกา.....	93

3.3.2. ความรับผิดชอบเกี่ยวกับคอมพิวเตอร์ของอังกฤษ.....	101
- ความผิดฐานเข้าถึงโดยปราศจากอำนาจ.....	102
- ความผิดฐานเข้าถึงโดยปราศจากอำนาจโดยมีเจตนาที่จะกระทำหรือเพื่อความสะดวกในการกระทำผิดอื่น ๆ.....	104
- ความผิดฐานเปลี่ยนแปลงโดยปราศจากอำนาจ.....	106
- ปัญหาด้านกฎหมายเกี่ยวกับไวรัสคอมพิวเตอร์ของอังกฤษ.....	108
3.3.3. ความรับผิดชอบเกี่ยวกับไวรัสคอมพิวเตอร์ของอเมริกา.....	111
- การกระทำผิดฐานใส่ไวรัสคอมพิวเตอร์เข้าสู่คอมพิวเตอร์.....	111
- การกระทำผิดฐานมอบไวรัสคอมพิวเตอร์ให้แก่ผู้อื่น.....	122
- การขยายคำนิยาม "ทรัพย์สิน" (Property).....	128
3.3.4. ความรับผิดชอบเกี่ยวกับไวรัสคอมพิวเตอร์ของอังกฤษ.....	130
บทที่ 4 การกระทำผิดเกี่ยวกับไวรัสคอมพิวเตอร์กับกฎหมายอาญาของไทย.....	134
4.1. ความหมายของคำว่า "ทรัพย์สิน" ตามกฎหมายอาญาของไทย.....	135
4.2. ความหมายของคำว่า "เสียหายหรือถูกทำลาย" ตามกฎหมายอาญาของไทย.....	140
4.3. วิเคราะห์การทำให้เสียทรัพย์สินตามกฎหมายอาญาต่อกรณีไวรัสคอมพิวเตอร์...	145
- วิเคราะห์การทำให้เสียทรัพย์สินตามประมวลกฎหมายอาญา.....	146
- วิเคราะห์ความผิดอาญาตามกฎหมายอื่นที่เกี่ยวข้อง.....	147

	หน้า
บทที่ 5 บทสรุปและเสนอแนะ.....	153
บรรณานุกรม.....	166
ภาคผนวก.....	170
ประวัติผู้เขียน.....	174



ศูนย์วิทยทรัพยากร
จุฬาลงกรณ์มหาวิทยาลัย